

**Saggi e pareri**

GIANLUCA ROMAGNOLI, *La trasparenza dei dati ed il diritto di accesso alla «documentazione sanitaria disponibile»*..... pag. 345

*Sinossi.* Lo scritto esamina il diritto di accesso alla documentazione sanitaria previsto dall'art. 4 l. n. 24/2017. Dopo averne considerato alcune applicazioni giurisprudenziali ne indica le condizioni d'esercizio ed i limiti della sua estensione.

*Abstract.* *The paper examines the right of access to the health records and documents provided for by art. 4 l. 24/2017. After analyzing some judgments of the civil and administrative courts, it indicates the operating conditions and the limits of its extension.*

SALVATORE ALEO, *Diritto penale precario fra prove scientifiche e neuroscienze* .....» 355

*Sinossi.* Le nozioni di causalità e di colpa hanno una dimensione rispettivamente politico-gestionale e sociologica, la cui dimostrazione presuppone il riferimento alle scienze sociali oltre e più che a quelle c.d. esatte. La nozione di prova scientifica non esclude l'estrema opinabilità delle dimostrazioni, ovvero valutatività delle argomentazioni, che normalmente ne sono contenute e implicate. Il campo della responsabilità sanitaria è un laboratorio estremamente interessante sotto questo punto di vista, nonché un campo in cui la funzione penalistica sembra ultronea, in generale impropria. Nell'uso processuale che ne è stato fatto, le neuroscienze hanno indotto valutazioni estremamente improbabili, nonché assai discutibili, rispetto ai giudizi di imputabilità penale.

*Abstract.* *The notions of causation and culpability have a respectively political-managerial and sociological dimension, the demonstration of which presupposes the reference to social sciences as well as – and more than – the so-called hard science. The notion of scientific proof does not exclude the extreme questionability of the demonstrations, or the evaluativeness of the arguments, which are normally contained and involved. The field of health responsibility is an extremely interesting laboratory from this point of view, as well as a field in which the criminal law function seems to be extra-ordinary, in general inappropriate. In the procedural use that has been made of it, neuroscience has led to extremely improbable and highly questionable assessments with respect to judgments of criminal responsibility.*

VINCENZO DURANTE, *Incapacità “di fatto” e consenso nella relazione di cura dopo la l. n. 219/2017*.....» 375

*Sinossi.* La l. n. 219/2017 non contiene una regola specifica per le situazioni in cui un paziente che abbia la capacità legale di agire si trovi in una condizione di incapacità c.d. di fatto. D'altro canto, nella pratica clinica non sono infrequenti le situazioni in cui i pazienti, pur formalmente capaci di agire, abbiano una capacità di discernimento limitata, o non la abbiano affatto, e non siano di conseguenza in grado di giocare pienamente il proprio ruolo all'interno della relazione di cura e di fiducia con il personale medico. Su tali premesse, l'autore si propone di valorizzare gli elementi normativi che consentono di considerare anche nella prospettiva giuridica la specificità dei vari contesti di cura, e di poter così illuminare anche le “zone d'ombra” della (in)capacità. L'indagine è condotta a partire dalla possibile qualificazione dell'incapacità che rileva in queste situazioni, per poi individuare le regole che possono applicarsi ai casi di limitata capacità di fatto. A tal proposito, rilievo essenziale è attribuito alla “rete di prossimità” del paziente, cioè alle persone a lui vicine (*in primis* i familiari), che possono fornire al malato il sostegno necessario affinché siano adeguatamente valorizzati i suoi bisogni e le sue aspirazioni.

*Abstract.* *Law 2019/17 does not include a specific rule for situations where a patient who has the legal capacity to act is in a condition of de facto incapacity. On the other hand, in clinical practice it frequently happens that patients, although formally capable of acting, have a limited capacity for discernment, or do not have it at all. Consequently, they are not able to fully play their role as part of the treatment and trust relationship with the medical staff. On that basis, the author aims to enhance the normative elements that permit to consider, also in the juridical perspective, the specificity of the different therapeutic contexts, and thus illuminate the “shaded areas” of (in)capacity. The investigation is conducted starting from the possible qualification of incapacity that is relevant in these situations, and then identifying the rules that can be applied to the cases of limited de facto capacity. In this regard, an essential importance is assigned to the “network of closeness” of the patient, that is to the persons close to him or her (above all, the families), who can give the patient the necessary support so that his or her needs and aspirations can be adequately valued.*

STEFANO CORSO, *Il fascicolo sanitario elettronico fra e-Health, privacy ed emergenza sanitaria ...»* 393

*Sinossi.* Il presente articolo si occupa della disciplina relativa al fascicolo sanitario elettronico. Dopo una premessa definitoria e una rapida ricostruzione degli sviluppi legislativi, si offre una lettura delle norme che regolano questo strumento informatico, anche nel contesto del diritto dell'Unione europea in materia di privacy e della perdurante emergenza sanitaria. Particolare attenzione infine è dedicata ai profili del consenso dell'interessato.

*Abstract.* *This article deals with the regulation of the electronic health record. After a definitional premise and a rapid reconstruction of legislative developments, it offers a reading of the rules governing this computer tool, also in the context of European Union law on privacy and the persistent health emergency. Particular attention is eventually paid to the profiles of the consent of the data subject.*

NADIA BUSCA, *GDPR e ricerca scientifica: i requisiti al trattamento dei dati sanitari nel pubblico interesse*.....»

417

*Sinossi.* Il presente contributo è volto ad illustrare la disciplina legislativa legittimante la raccolta ed il trattamento dei dati personali nel pubblico interesse, con particolare riguardo all'analisi dei presupposti di liceità del trattamento e dell'elaborazione dei dati sanitari dei paziente nell'ambito delle attività di ricerca scientifica alla luce del Regolamento europeo 2016/679 (c.d. GDPR) e del d.lgs. 10 agosto 2018, n. 101 che ha apportato sostanziali modifiche di adeguamento al Codice della privacy.

*Abstract.* *The purpose of this article is to illustrate the legal framework legitimizing the personal data gathering and treatment in the public interest, with particular regard to the analysis of the conditions for a lawful treatment and processing of patients' health data in the context of scientific research activities following the European Regulation 2016/679 (the so-called GDPR) and the Legislative Decree no. 10 August 2018, n. 101 which has made substantial amendments to the Privacy Code.*

## Giurisprudenza

CASS., III sez. civile, (ord.) 20 ottobre 2020, n. 22859, con nota di commento di LUCIANO OLIVERO, *Responsabilità sanitaria e morte di un figlio mai nato*.....»

431

*Sinossi.* A distanza di 5 anni da una precedente pronuncia, la Cassazione torna a occuparsi della liquidazione del danno non patrimoniale per la morte di un feto giunto al nono mese di gravidanza. Se la precedente decisione sembrava non escludere del tutto la possibilità di accostare l'uccisione del feto a quella del figlio già nato, la più recente ordinanza tiene invece ben distinte le due ipotesi. Il commento analizza luci e ombre di tale decisione e di un'altra quasi coeva.

*Abstract.* *Five years after a previous ruling, the Supreme Court is again dealing with the problem of the settlement of damages for the death of a fetus in the ninth month of pregnancy. If the previous sentence did not seem to be completely against the equation between the death of the fetus and the death of a born child, the last ordinance instead distinguishes the two cases. The commentary analyzes the lights and shadows of this decision and of another one that is almost contemporary.*

## Dialogo medici-giuristi

ITALO PARTENZA - CARMEN SCANTAMBURLO, *Covid-19 e trattamento del trauma psichico: quali opportunità*.....»

441